✠

POR
D. FRANCISCO VAZQVEZ PERERA;
SOBRE

LOS ALIMENTOS QVE LE PIDEN, Doña Maria Pardo de Cela, Monja Professa, en el Conuento de San Clemente el Real de esta Ciudad, y Doña Damiana Moran, sus hermanas.

N. 1. PRetende Don Francisco, que se reuoque el auto de el Teniente, en que le mandô dar a D. Maria Pardo de Cela, Monja, quarẽta ducados de alimentos en cada vn año: y que la nueua pretẽsion de Doña Damiana Moran, en que le pide a Don Francisco la dote en 4Ʒ. ducados, y en el interin que no lo hiziere, se le socorra con docientos de alimentos en cada vn año, es injusta, y como tal se le ha de denegar.

2 Porque estas dos partes principalmente fundan su justicia, y piden a Don Francisco, como a posseedor del Mayorazgo que fundò Hernando Rodriguez Perera, y de esto mesmo emana la defensa de Don Francisco. Breuemente harè relacion dela fundacion deste Mayorazgo.

3 Hernando Rodriguez Perera, y Doña Ynes Moran su legitima muger, abuelos maternos de las partes, ambos a dos de comun consentimiento, hizieron mejora del tercio, y remaniente de el quinto de sus bienes en Hernando Rodriguez Perera de Sosa su hijo, y formaron de los bienes que en el dicho tercio y quinto cupieron vn Vinculo, y grauaron a este hijo mejorado, a q̃ incorporasse en el sus legitimas, y a los otros sus hijos diò, y pagò enteramente sus legitimas: y agora vltimamente por fin y muerte de Don Ioseph Perera su tio, entrò a posseer Don Francisco este Vinculo, que es el Mayorazgo porque D. Maria, y D. Damiana le piden alimentos

His suppositis, en dos maneras se debe considerar la obligaciō de dar alimentos: La vna, quando se piden contra persona q̄ postee bienes de Mayorazgo, con cuya possession se aya transferido la obligacion de alimentar: Y la otra, quando se piden por solo el derecho de la sangre.

In primo casu, *Nempe quando alimenta petuntur ratione possessionis maioratus, ex ascendenti communi prouenientis, duo casus distinguendi sunt*. El primero quando el ascendiente comun que fundò el Mayorazgo, debia legitima al que pide los alimentos, *Tunc enim cum loco legitimæ alimentandi obligatio succedat, & á tempore ipsius fundationis, vel morte parentis, necessarium ius est principium habeat, nil mirum quód in omnem maioratus successorem quantumcumque remotissimum transversalem, tanquā onus reale ipsa alimentandi obligatio transmittatur: & quod magis est, etiam in donatarium omnium bonorum, & ita loquitur, atque intelligendus est Dominus Molina lib.2.cap.15.n.21.iuncto num.43.& 44.& lib.4.cap.6.n.19.* Y el señor Don Iuan de Larrea lib.1.decis.47.numer.22. hablando de la obligacion que tiene el hermano posseedor de el Mayorazgo, de alimentar al hermano, dize que tendra obligacion de alimentarlo, si el fundador a el tiempo de la fundacion de el Mayorazgo le debia legitima; ibi: *Nam tunc solus possessor maioratus á collateralibus & patruo poterit pro alimentis vrgere, quando communis omnium ascendens, qui primogenium instituit, deberet descendenti legitimam, nam eius loco succedit alimentorum obligatio, à tempore mortis institutoris primogenij, quæ in quemcumque successorem, etsi transversalem, tanquam onus reale, quod inest bonis, hoc ius alimentorum trasmittitur.*

6 Ex quo deducitur, ser indubitable que auiendo recebido sus legitimas los descendientes de el fundador, no tuuo obligacion èl mismo de alimentarlos ratione hæreditatis, ni el primero posseedor deste Vinculo los alimentò; y fuera agrauio conocido que lo hiziera, y los mejorados vinieran a ser los hermanos, *Quôd noluit institutor, & esset maius onus quàm emolumentum*, pues de su mesma legitima ratione ipsius alimentaua a sus hermanos, qui iam consequti fuere suas debitas portiones: Y mucho menos el segundo posseedor, porque como esta obligacion sit onus reale, que inhæret ipsi rei, no auiendo traido su origen del primero, no pudo nacer en el segundo: & heres eos alere tenetur, ad quos alendos defunctus tenebatur tempore suæ mortis; auth. licèt. §. si quis igitur. C. de natur. lib. nouell. quib. mod. natur. effic. sui. Y asi es euidente conclusion, que el hermano no tiene obligacion de alimentar a el

herma

pedille alimentos ratione hæreditatis patris; & est optimus text. in l. qui filium. 4. ff. vbi pupillus educar. deb. Cuius species hæc est: *Testator qui filium instituit, filiæ debitam portionem non dedit, & ambobus tutorem Sempronium constituit, & talis tutor de substantia pupilli sorori alimenta præstitit, quæsitum est: An pupillus pubes factus, tutelæ iuditio consequi possit, quod in alimenta pupillæ sororis ex tutela præstitit* Et ait Consultus: *Non posse*. Y da la razon, ibi; *Quia aliter ei contingere non posset*. De manera, que si esta hija huuiera lleuado su legitima, aunque el hermano fuera mejorado, repitiria los alimentos que su tutor le huuiera dado de substantia sua.

7 Ex prędictis infertur el poco fundamento que Doña Maria Pardo tiene para pedirle a Don Francisco su hermano alimentos; y aun passo adelante, y quiero que el Mayorazgo que Don Francisco possee fuera general, y que comprehendiera todos los bienes, y que la madre de las partes no huuiera recebido, como recibiò su legitima, con todo esso no debia Don Francisco alimẽtos a su hermana, ratione maioratus: porque quando el que pide alimentos (y este es el segundo caso) es descendiente de el fundador, pero no le debia legitima, ni alimentos; quia post eius mortem procreatus fuit, en este caso verissimum est, que el hermano por razon de posseer el Mayorazgo instituido por el ascendiente comun, no debe alimentos a el hermano, porque no se puede dar en el Mayorazgo, como diximos en el numero antecedente, carga ni obligaciõ real, no trayendo su origen de la persona de el fundador, ex eo quod legitimam, vel alimenta relinquere eidem fratri teneretur, vt bene considerauit Molin. lib. 2. dict. c. 15. n. 59. donde tratando de la obligacion que el hermano posseedor de el Mayorazgo tiene de alimentar a el hermano pobre, cõcluye que esto procede no solo entre los hermanos que son descendientes del fundador, sed etiam si ab eo non descendant: dando por razon quod hæc alimenta non præstantur ex obligatione, quã maioratus institutor habebat relinquendi alimenta fratribus, seu sororibus maioratus possessoris, sed ex obligatione, quam habet frater diues alendi fratres, vel sorores inopes. In quibus verbis apertè docuit Molina, que quando a el que pide los alimentos no se le debian, neque legitima, neque alimenta à maioratus institutore, tunc no estarà el Mayorazgo afecto, ni tampoco quien le possee con la carga, ni obligacion de darlos, sed in sola obligatione personali, ius alimentorum consistere poterit: quod quidem aperta & cui.

a el tiempo de la muerte del fundador in rerum natura non erat ipse institutor legitimæ, vel alimentorum præstationi non erat obstrictus, ac per consequens, id onus quod tunc temporis non existebat, bona maioratus nõ potuere afficere, nec cum eo onere prædicta bona in successores transire, quia ex non ente nullæ sunt qualitates. l. eius qui in prouincia. ff. si certũ petat. cum similibus, & ita limitandam puto decisionem auth. res quæ. C. commun. de legat. Et ideo respecto de los descendientes no nacidos al tiempo de la muerte de el fundador de el Mayorazgo, verior receptior sententia est, que los bienes del Mayorazgo no estàn obligados a las dotes, ni a los alimentos de los hermanos.

8 Auiendo excluydo la pretension de la dicha Doña Maria por esta parte, como de justicia lo queda, parece que se puede valer agora del recurso del vltimo caso, nempe quãdo alimenta petuntur saltim iure sanguinis.

9 Todos quantos authores han disputado, si el hermano rico tiene obligacion de alimẽtar a el hermano pobre, han decidido esta question en fauor del hermano pobre; pero suponen que ha de ser de tal calidad pobre, que aliter ali non possit, text. in. l. tutor secundũm dignitatem in fin. ff. de administrat. tutor. & ita tenet Bartol. in. §. discretis, nu. 4. in authent. quibus. mod. natur. effic. sui. Petrus Surd. de alim. tit. 7. quęst. 15. nu. 24. Y esto no solamente procede en el hermano, que aun en el padre donde la obligacion es de mayor calidad, no està obligado a alimentar a el hijo que tiene otra cosa de que poder viuir, text. in. l. si quis à liberis. §. sed si filius. ff. de liber. agnoscend. Y passa adelante el Derecho, y quiere que proceda, no solo quando el hijo tenia alguna comodidad para sus alimentos, sino tambien quando los puede tener de su trabajo personal, expressè vult Bartol. in dict. §. sed si filius, inquiens quod non est alendus qui potest se alere ex operis suis, per l. vnic. C. de mendic. valid. lib. 11. vbi idem Bartol. nu. 7. ait *quod filio sano & robusto valenti operari, non tenetur pater ministrare alimẽta*. l. quę legatorum, ibi; *Nec suum quidquam habeat*. ff. vt in possession. legat. Bartol. in. l. libert. ff. de aliment. & cibar. legat. Dom. Molin. lib. 2. cap. 5. num. 46. optimè Roland. cons. 55. nu. 5. volu. 2. & cons. 14. nu. 4. volum. 3. ita enim quando deficit, esta suma calidad de pobreza, alimenta sunt omnino deneganda, & apertè hoc probatur ex textus in. l. extraneo, ibi: *Nisi mater se aliunde alere non possit*. ff. de ventr. in possessi. mittent. l. fin. ibi: *Si aliqua facultas esse non poterit*. C.

de

de ordin. cognit. & vtrobique tradunt communiter scribentes, & communium omnium sententiam dicit, atque sequitur Dñs Præses Couarrub. practic. 6. num. 6. vers. *tertio requiritur*, & ante versic. *nec tamen negauerim*; Dom. Molin. dict. lib. 2. cap. 16. num. 36. & 46. Menoch. lib. 1. præsump. 35. num. 3. & 4. verb. *non tamen ipsa sola inopia sufficit*. Aluar. Valasc. consult. 1. num. 6. Alexand. Trentacinq. variar. resolut. lib. 1. tit. de alimentis, resolut. 1. num. 32. in vers. *debet etiam filius esse pauper*, latè Petrus Surd. de aliment. tit. 1. quęst. 112 num. 27. 28. & 29. & quęst. 120. & eruditè Dom. D. Ioann. del Castillo, controuer. iur. cap. 27. ex nú. 4. cum pluribus sequentibus.

10 Ex quibus consequitur, quod ex hac etiam ratione, no se le deben dar alimentos algunos a Doña Maria Pardo, porque no solo le falta esta calidad de pobreza y vrgẽte necessidad que se requiere, pero tiene sobrado todo lo que ha menester, por ser Monja en el mas rico Conuento que ay en Seuilla. Y es cosa muy notoria, que a las Monjas de San Clemente, les assiste su Conuento con grandissima puntualidad con todo lo necessario: y los mesmos testigos que presentò Doña Maria Pardo en la Informacion que hizo, depusieron esto mismo llanamente, y Don Frãcisco lo probò tambien concluyentemente. Y es vicio conocido, y cosa indecente que pida vna Monja alimentos quod rarò accidit, quando otras renuncian generalmente sus haziendas en sus hermanos y parientes.

11 Demas de que las Monjas no pueden poner demandas de alimentos a sus hermanos, porque se deben contentar con la cantidad en que fueron dotadas para su profession; y en estos mismos terminos resuelue Stephan. Gratian. lib. 5. discept. cap. 1813. num. 16. que las hermanas que ya estan dotadas, y tomado estado de Religiosas, aunq̃ ayan renũciado en sus hermanos gran cantidad de hazienda, no les pueden pedir cosa alguna, y han de estar contentas con sola la dote que tuuieron para su profession; vt eleganter tradit, ibi: *Quod fœminæ quæ fuerint ingressæ Monasterium, debeant esse contentæ dote iam habita, & nihil vlteriùs á liberis parentum petere, aut consequi possint*; a que no obsta el dezir, que no la dotô sino vn pariẽte, porq̃ basta (omitiendo otras razones) que vtcumq; dotata sit, porque como el Derecho supone, que la dote es para tomar estado, y ya le tiene, y los alimentos para poder viuir, y habet aliũde, porque su Conuento se los dà, totaliter le denegò la accion que pudiera tener contra sus hermanos, y consiguientemente los librò a ellos desta carga y obligacion real y personal: fuera de que

ya se le ha satisfecho en el n.3.&.5. auiendo assentado que la madre de las partes recibio su legitima, y Don Francisco tampoco recibio cosa alguna por la de su madre: antes el padre de D. Maria Pardo le disipò la hazienda que su padre le auia dexado a D. Frãcisco. Y mucho menos obsta auiendo llegado el caso de pedir los alimentos iure sanguinis, donde merece menos Doña Maria, y mas siendo hermana de Don Francisco tantùm vterina; *Cùm fratres ex vtroque latere præferuntur fratribus ex vno tantùm latere coniunctis*, authent. defun. C. ad Trebel.

12 Y caso negado que todo lo dicho cessara, quando el hermano es pobre, y no tiene ni aun para sustentarse a si, justamente està libre de esta obligacion, cùm bene ordinata charitas à se ipso incipiat, textus in. l. si quis à liberis, ibi: *Cùm hoc ex æquitate, & charitate descendat*. ff. de liber. agnoscend. text. in. l. pretor ait. 6. ibi: *Cùm sit durum, & crudelitati proximum ex tuis prædijs aquæ agmen ortum sitientibus agris tuis ad aliorum vsum vicinorũ iniuria propagari*, C. de seruit. & aqu.

13 Que Don Francisco sea tan pobre, de el mesmo pleyto consta, pues por vn testimonio que la dicha Doña Maria presentò de lo que rendia la hazienda de Don Francisco cada año, que toda se compone de quatro pares de Casas, aun no llega a cinco mil reales, y baxados los reparos aun no quedan en tres, por ser muy viejas, y Don Ioseph Perera vltimo posseedor deste Vinculo, tomô mucha renta adelantada de sus inquilinos, y se fue a las Indias, dõde murio: desuerte que quando Don Francisco entrò a posseer estas casas, hallò muy empeñada la renta dellas, y con gran necessidad de reparos, de tal manera que para remediar algunos muy precisos, fue menester que tomara dinero a daño, y oy no està desempeñado, y necessita de hazer y gastar mucho dinero para que estas possessiones no se pierdan: y el año passado solo el empedrado le costò mil reales. Y si se cae vna pared, o no se arriendan las Casas vn año, que es muy contingente, passarà extrema necessidad Don Francisco, porque no tiene otra inteligencia, ni hazienda mas que la dicha: y si de tan corta cantidad como son tres mil reales, aunque no tuuiera muger y familia que sustentar, como tiene, se le obligâra a que alimentàra dos hermanas, y vn hermano, que con el exemplar le pidiria tambien alimentos, como era possible hazello, aun quando enteramente no se consumiera nada de los cinco mil reales de renta deste Vinculo en su beneficio? Y este es el caso en que dize el señor Luis de Molina, que quando el Mayorazgo tiene muchos transversales que sustentar, no se le

ha

ha de obligar a que lo haga, lib.2.cap.25.n.67.in fine, ibi; *Quòd facile euenire posset quod ex vno frate descendentes, vel plures nepotes superessent quôd in maximum fratris possessoris damnum conuerteretur, si omnes eos alere astrictus sit.*

14 Y tampoco obsta dezir que este Mayorazgo tiene otra Casa y Molino en Alcalà de Guadaira. Porque esto no es cierto, y estos bienes no los possee, y es menester seguir vn largo pleyto sobre la reivindicacion dellos, q̃ oy està pendiente ante el Iuez Eclesiastico, y el fin de los pleytos es muy incierto, y dudoso.

15 Y tambien carece de fundamento el dezir que Don Francisco casò con muger rica. Pues no es verosimil que siendolo auia de estrecharse a viuir a vna Casa de seis ducados, y dexar la principal de su Mayorazgo, y a no tener vn criado, ni otras muchas cosas q̃ conforme a la calidad de su persona debiera tener: y caso negado que lo fuera, no auia de alimentar Don Francisco a sus hermanos de la dote de su muger. quia maritus non est dominus rei dotalis. Y asi tengo por infalible que la justicia de Don Francisco es clara, y euidente.

Respondese a Doña Damiana Moran.

16 PRetende Doña Damiana Moran, como diximos en el numero.1. que su hermano Don Francisco la dote en 4ꝗ. ducados, y que en el interin que no lo hiziere, le dè para sus alimentos docientos todos los años. Y aunque con lo que se ha alegado y respondido a Doña Maria Pardo, quedaua bastantemente desvanecida esta pretension, porque todas las razones supra referidas pari passu ambulant contra Doña Damiana, y solo por euitar confusion se ha hecho esta distincion, todavia ex abundanti proseguirè este Discurso.

17 Esta demanda por si està diziendo su injustificacion, & quodammodo ridicula est. Porque donde se ha visto que a vn Mayorazgo, que aun no llega su principal a diez mil ducados, se le pidan de dote quatro mil? Pues quando faltàra la principal defensa de Don Francisco, que consiste, como se ha dicho, en que la madre de las partes aya recebido su legitima, cõ lo qual se exinguiò indubitablemente la obligacion de alimentar y dotar, quia legitima imputatur in dotem & alimenta; & â contrario sensu dos & alimenta imputantur in legitimam. Domin. Molina dict. libro.2. cap.

cap.28.n.2.ibi: *Illud tamen in primis sciendum est quòd huiusmodi dotis, seu alimenta quæ à maioratuum institutoribus filijs relinquuntur, in locum legitimæ subrogantur*: y llegàra el caso de pedirle a Don Francisco dote, como a Mayorazgo en quien se huuierã incorporado las legitimas de los descendientes, a quienes el ascendiente comun debio legitima, siendo tan corto que apenas rindiera para alimẽtar a el Mayorazgo y Cabeça de la familia, cessaua la obligacion de dotar, ni alimentar a los hermanos: ita eleganter tenet Mier. p.4. quæst. 28.n.2. donde tratando de la obligacion que el hermano Mayorazgo tiene de dotar à sus hermanas, concluye la question en fauor de la hermana; y esto procede quando la hazienda con descãso y largueza lo puede hazer: y los Iuezes han de tener grande atencion a esto, y no lo han de mandar cada dia. Y dà por razon q̃ como el Mayorazgo es la Cabeça de la familia, y quien ha de cõseruar su lustre, no se le ha de acortar, ni estrechar a que no lo pueda hazer con desahogo, vt constat ibi: *Et communis obseruantia huius Regni est, quòd frater primogenitus teneretur dotare sororẽ, vel sorores inopes, si secundùm facultates id facere potest, ad quod est maximè aduertendum, quia nõ passim hoc concedendum est, nisi quando primogenitus id facere potest, seruata sui status prærogatiua & honore, quia cùm sit caput familiæ, non est cogendus mendicare, nec sunt illi nimis taxanda alimenta.*

18 Y si la cantidad de la dote ha de salir de los reditos de el Mayorazgo, si le sobrare dellos para darla, vt tenet Roland. in cons.22. lib.1. ibi: *Hæc autem dos dari non potest, nec tenetur ex substantia bonorum vinculatorum, sed ex reditibus eorum si ad id supersint*: no solo no sobrandole a Don Francisco cosa alguna, antes faltandole muchas cosas in minori aut nulla obligatione erit: y aun assignando solo toda la renta de este Vinculo para juntar la cantidad que Doña Damiana pide, nec longo tempore fieret: y assi debe de querer que se vẽda el principal, quod ius non patitur. Mieres dict. part. 4. quæst. 28.n.3. ibi: *Et si daretur locus venditioni bonorum maioratus, quotidie dissoluerentur, quod totum ius, & testatorum voluntates, & bonum regimen reipublicæ execrantur. Et est considerandum, & maximè ponderandum in ista materia, quòd cùm bona vinculata titulo maioratus sint eorum, qui pro tempore debent in maioratu succedere ex voluntate illorum, qui talia bona in fauorem successorum in infinitum reliquerunt, & non ad dotandas descendentes, & possessores maioratus habeant quodam ius vsus, vel vsusfructus pro vita sua raró & cum magna necessitate, & seruatis strictè prædictis fratres cogendi sunt dotare sorores, nulla etenim eisdem fit iniuria, si illis non largiatur, quod magis vocatorum*

torum post fratrem possessorem maioratus, quàm ipsius fratris est, & talia bona sunt consideranda magis vt aliena, quàm propria quoad istum casum.

19 Y no carece menos de fundamento pedir Doña Damiana docientos ducados de alimentos en el interim que Don Francisco no la dota. Porque dexando a parte la demasia de querer de tres mil reales que valdra este Vinculo, los dos mil y docientos q̃ omito por no necessitar de ponderacion alguna, y las razones que se han referido para que no se le deba dotar, que tambien excluyen la pretension de los alimentos, cùm dos & alimenta æquiparentur; y considerando este Mayorazgo con carga y obligacion real alendi transversales respectu ascendentis, qui descendentes suos legitimos portionem debitam denegauit, *attamẽ respectu modici fructus etiam hac obligatione liberatur.* Y en estos terminos habla el señor Don Iuan de Larrea lib.1.decis.47.n.23. dõde tratando de la obligacion que el hermano posseedor del Mayorazgo tiene de alimẽtar a sus parientes transversales, concluye que quando a el Mayorazgo, subductis oneribus, no le queda no solo para sustentar su familia, sino para tenerla con autoridad y lustre, està libre de esta obligacion. Y passa adelante diziendo para probar este antecedente, que podia facilmente llegar caso en que el Mayorazgo tuuiesse muchos sobrinos, vel à contrario sensu nepos totidẽ patruos sortiretur. Con lo qual si los alimentàra, no le quedàra para conseruar y sustentar su familia, vt eleganter tradit ibi: *Quòd facilè euenire posset, vt ex vno fratre decem, vel plures nepotes superessent, aut nepos totidẽ patruos sortiretur; quibus alendis pro dignitate amplissimæ facultates nõ sufficerent, maximè quia in hoc casu maioratus non peruenerit ad reditus trium milium aureorum, nec mille & quingenti (subductis oneribus) remanerent possessori, quæ vix ei sufficiunt, vt domus suæ & familiæ splendorem posset sustinere.* Idem tenet Molina dict.lib.2.cap.25.n.67.in fine.

20 No siendo este Mayorazgo, como se ha dicho, ratione cuius debeantur alimenta, deuenit iam soror ad casum, in quo nullũ ius habet vt alimẽta petat, & solùm ei succurritur ex æquitate & charitate iure sanguinis tantùm, y esta habla con el hermano descansado y rico. Y assi siendo tan cierta la pobreza de Don Francisco como queda alegado en el articulo con Doña Maria Pardo, no ay razon ni fundamento para obligarle a alimentar a su hermana, pues esta obligacion solùm incumbit fratri diuiti; & ita elegãter docet Domin. D. Iuan de Larrea dict.lib.1.decis.47.n.24. ibi: *Ex hoc igitur, quia obligatio alendi fratem attinet ad diuitem fratrem, qui sibi necessaria*

cessaria

cessaria habuerit, & aliqua supersunt, ex quibus potest alimenta subministrare ne forté vtrique deficiat. Y passa adelante diziendo, que quando a alguno se le dexò cantidad de hazienda con cargo de alimentar a otro, concluye que si deductis oneribus fructus eius ad hoc nõ sufficiat, nec ipse astrictus erit, ibi: *Non solùm dispositione legis, sed etiam hominis vt testamento alimenta dare grauatus certo modo, aut quantitate taxata, tunc si fructus ex quibus præstanda non sufficerent deductis oneribus, aut nihil colligeretur non deberi.*

21 Ex quibus infertur no auer causa ni razon para condenar a Dõ Francisco, a dotar ni alimentar a Doña Damiana Moran su hermana, pues si de tan corta cantidad y poca hazienda que possee, lo hiziera, præcisè teneretur mendicare. A que no se ha de dar lugar, y mas en vn Tribunal tan superior como este. Ita speramus, saluo, &c.

Licenc. D. Carlos de Mendoça
Ponce de Leon.